



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

Καλλιθέα 07/9/2021

Αριθμός Απόφασης: 2395

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ Α2

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 213 1604553

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις:

α. του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει,

β. του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036960 ΕΞ 2017/10-03-2017 Απόφασης του Διοικητή της ΑΑΔΕ (ΦΕΚ Β' 968/22-03-2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει,

γ. της ΠΟΛ 1064/12-04-2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε (Β' 1440),

δ. Του άρθρου έκτου, παράγραφος 4, της από 30/03/2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 75) όπως κυρώθηκε με το ν. 4684/2020 (ΦΕΚ Α' 86), της υπ' αριθ. Α 1049/2021 Κοινής Απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών και του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β 984-12.03.2021), καθώς και των υπ' αριθ. Α.1273/2020 (ΦΕΚ Β' 5597/21.12.2020), Α.1241/2020 (ΦΕΚ Β' 4804/30.10.2020) και Α.1215/2020 (ΦΕΚ Β' 4254/30.09.2020) ομοίων κοινών αποφάσεων.

Την ΠΟΛ 1069/04-03-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών,

2. Την υπ' αριθμ. Δ.Ε.Δ.1126366ΕΞ2016/30.08.2016 (Β' 2759) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής»,

3. Την από 12/3/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή του του κατοίκου και αρ., με ΑΦΜ, κατά των παρακάτω οριστικών πράξεων του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ:

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. (Ν. 4093/2012), για το φορολογικό έτος 2020

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισοδήματος / Πράξη Επιβολής Προστίμου Φορολογικού Έτους 2014

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/1-31/3/2014

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/4-30/6/2014

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/7-30/9/2014

- Της υπ' αριθ. /2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/10-31/12/2014

- Της υπ' αριθμ. /2020 Οριστικής Πράξης επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του ν. 4174/2013 και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

- 7.Τις ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις, του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ, των οποίων ζητείται η ακύρωση, άλλως η μεταρρύθμιση.
- 8.Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.
- 9.Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του τμήματος Α2,όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασής.

Επί της από 12/3/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής, η οποία κατατέθηκε εμπρόθεσμα και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προσβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Στον προσφεύγοντα σύμφωνα με την αριθ. /2020 εντολή ελέγχου διενεργήθηκε μερικός έλεγχος φορολογίας εισοδήματος, ΦΠΑ κλπ.

1.Στη φορολογία εισοδήματος διενεργήθηκε έλεγχος σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις του ν.4172/2013 και με τις έμμεσες τεχνικές.

Το φορολογητέο εισόδημα προσδιορίστηκε σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις καθόσον αυτό ήταν μεγαλύτερο εκείνου που προσδιορίστηκε με τις έμμεσες τεχνικές ελέγχου.

Στο δηλωθέν εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα ποσού 26.272,15 ευρώ του προσφεύγοντα προστέθηκαν από τον έλεγχο λογιστικές διαφορές ποσού 6.833,85 ευρώ. Επί πλέον προσδιορίστηκε και προσαύξηση περιουσίας (άρθρ.21.ΚΦΕ) ποσού 12.802,83 ευρώ.

2.Στη φορολογία ΦΠΑ, επειδή δεν προσκομίστηκαν τα φορολογικά στοιχεία δεν αναγνωρίστηκαν από τον έλεγχο για έκπτωση οι φορολογητέες εισροές και ο αναλογούν σε αυτές φόρος εισροών συνολικού ποσού 44.164,45 ευρώ δεν συμψηφίστηκε με το φόρο εκροών.

3. Φορολογία Κ.Φ.Α.Σ (Ν. 4093/2012) -Πρόστιμο του άρθρου 54 του ν. 4174/2013:

Λόγω, α) μη προσκόμισης των βιβλίων και των στοιχείων και β) μη προσκόμισης αντιγράφου λογαριασμού από τράπεζα, επιβλήθηκε πρόστιμο 250,00 ευρώ για κάθε μια (1) περίπτωση.

Με την από 12/3/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση ή άλλως την τροποποίηση των παραπάνω Οριστικών Πράξεων του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους:

-ΠΛΗΜΜΕΛΗΣ ΚΑΙ ΜΗ ΕΜΠΕΡΙΣΤΑΤΩΜΕΝΗ ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΑ - ΑΥΘΑΙΡΕΤΗ ΚΑΙ ΕΣΦΑΛΜΕΝΗ ΚΡΙΣΗ ΤΗΣ ΕΛΕΓΚΤΙΚΗΣ ΑΡΧΗΣ- ΜΗ ΟΡΘΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΩΝ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ - ΑΠΩΛΕΙΑ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΛΟΓΩ ΑΝΩΤΕΡΑΣ ΒΙΑΣ - ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΡΧΕΙΟΥ ΤΙΜΟΛΟΓΙΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΠΑΡΑΣΤΑΤΙΚΩΝ

-ΜΗ ΝΟΜΙΜΗ ΕΠΙΒΟΛΗ ΠΡΟΣΤΙΜΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 54 Ν. 4174/2013 - ΜΗ ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΗ ΤΩΝ ΑΙΤΗΘΕΝΤΩΝ ΑΝΕΥ ΥΠΑΙΤΙΟΤΗΤΑΣ ΜΟΥ

-ΜΗ ΟΡΘΗ, ΑΛΛΩΣ ΠΛΗΜΜΕΛΗΣ. ΜΗ ΕΜΠΕΡΙΣΤΑΤΩΜΕΝΗ ΚΑΙ ΜΗ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΜΕΝΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΠΛΗΡΟΥΣ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΙΣΤΩΣΕΩΝ

-ΜΗ ΤΗΡΗΣΗ ΤΟΥ ΒΑΡΟΥΣ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΤΩΝ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΠΟΥ ΣΥΓΚΡΟΤΟΥΝ ΤΗΝ ΔΗΘΕΝ «ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑΣ»

Εκ μέρους της προσφεύγουσας υποβλήθηκαν:

α. το με αριθ. πρωτ. ΚΕΦΟΜΕΠ /2021 έγγραφο συμπληρωματικών στοιχείων με το οποίο προσκομίζει καρτέλες προμηθευτών φορολογικού έτους 2014 και

β. το με αριθ. πρωτ. ΔΕΔ.....ΕΙ2021ΕΜΠ/18-6-2021 συμπληρωματικό υπόμνημα με το οποίο προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση της προμηθευτού

.....

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 1° & 2° ΛΟΓΟ Α.ΦΟΡΟΛΟΓΙΑ ΦΠΑ

Επειδή, με το άρθρο 30 του ν.2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Ο υποκείμενος δικαιούται να εκπέσει, από το φόρο που αναλογεί στις ενεργούμενες από αυτόν πράξεις παράδοσης αγαθών, παροχής υπηρεσιών και ενδοκοινοτικής απόκτησης αγαθών, το φόρο με τον οποίο έχουν επιβαρυνθεί η παράδοση αγαθών και η παροχή υπηρεσιών που έγιναν σε αυτόν και η εισαγωγή αγαθών, που πραγματοποιήθηκε από αυτόν, καθώς και το φόρο που οφείλεται για τις ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών που πραγματοποιήθηκαν από αυτόν. Η έκπτωση αυτή παρέχεται κατά το μέρος που τα αγαθά και οι υπηρεσίες χρησιμοποιούνται για την πραγματοποίηση πράξεων που υπάγονται στο φόρο. Ειδικά, για τα αγαθά επένδυσης, το δικαίωμα έκπτωσης κρίνεται οριστικά κατά το χρόνο έναρξης χρησιμοποίησης των αγαθών αυτών...

4. Δεν παρέχεται δικαίωμα έκπτωσης του φόρου με τον οποίο έχουν επιβαρυνθεί οι δαπάνες:

ε) αγοράς, εισαγωγής ή ενδοκοινοτικής απόκτησης επιβατικών αυτοκινήτων ιδιωτικής χρήσης μέχρι εννέα (9) θέσεων, μοτοσικλετών και μοτοποδηλάτων, σκαφών και αεροσκαφών ιδιωτικής χρήσης που προορίζονται για αναψυχή ή αθλητισμό, καθώς και οι δαπάνες καυσίμων, επισκευής, συντήρησης, μίσθωσης και κυκλοφορίας αυτών γενικά.».

Επειδή, με το άρθρο 32 του ν.2859/2000 ορίζεται ότι: «1. Το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει: α) βεβαίωση περί υποβολής δήλωσης έναρξης εργασιών της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου 36, β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σε αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν, 3. Όταν το ποσό της έκπτωσης είναι μεγαλύτερο από τον οφειλόμενο φόρο στην ίδια περίοδο, η επιπλέον διαφορά μεταφέρεται για έκπτωση σε επόμενη περίοδο ή επιστρέφεται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34, με την επιφύλαξη των περί παραγραφής διατάξεων.»

Επειδή, στο με αριθμ. πρωτ. 1100667/6154/1095/0014/ 11 -11-2003 έγγραφο της Γενικής Δ/νσης Φορολογίας, Δ/νσης 14^{ης} ΦΠΑ - Τμήμα Α' του Υπ. Οικονομίας και Οικονομικών, αναφέρεται ότι:

ΘΕΜΑ: Άσκηση δικαιώματος έκπτωσης

Σε απάντηση του από 12-9-2003 εγγράφου σας σχετικά με την άσκηση του δικαιώματος έκπτωσης του φόρου των εισροών σε περίπτωση καταστροφής των στοιχείων των εισροών, σας γνωρίζουμε τα ακόλουθα:

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 32 του κώδικα Φ.Π.Α. Ν.2859/2000 το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου μπορεί να ασκηθεί, εφόσον ο υποκείμενος στο φόρο κατέχει:

α) βεβαίωση περί υποβολής δήλωσης έναρξης εργασιών

β) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου, από τα οποία αποδεικνύονται οι παραδόσεις αγαθών και οι παροχές υπηρεσιών που γίνονται σ' αυτόν και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν,

γ) στοιχεία από τα οποία αποδεικνύεται η εισαγωγή αγαθών από αυτόν, καθώς και ο φόρος με τον οποίο επιβαρύνθηκαν τα αγαθά,

δ) νόμιμο τιμολόγιο ή άλλο αποδεικτικό στοιχείο που επέχει θέση τιμολογίου ή την περιοδική δήλωση της οικείας φορολογικής περιόδου, στην περίπτωση που δεν υπάρχει άλλο αποδεικτικό στοιχείο, για τις πραγματοποιούμενες ενδοκοινοτικές αποκτήσεις αγαθών, καθώς και τις λήψεις υπηρεσιών για τις οποίες είναι ο ίδιος υπόχρεος στο φόρο, εφόσον οι πράξεις αυτές έχουν καταχωρηθεί στα τηρούμενα βιβλία του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων,

ε) κυρωμένο αντίγραφο της έκτακτης περιοδικής δήλωσης, όπου προβλέπεται η καταβολή φόρου με τη δήλωση αυτή, από την οποία αποδεικνύεται η καταβολή του φόρου.

Εξάλλου σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 3 του ιδίου ανωτέρω άρθρου και κώδικα το δικαίωμα έκπτωσης γεννάται κατά το χρόνο που ο φόρος καθίσταται απαιτητός σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 16,17,18.

Περαιτέρω σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 2 και 3 του άρθρου 48 του ανωτέρω κώδικα, ορίζεται ότι ο προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. ελέγχει την ακρίβεια των υποβαλλομένων δηλώσεων και προβαίνει στην εξακρίβωση των υποχρεών που δεν έχουν υποβάλει δήλωση.

Εφόσον διαπιστώνεται ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων, τα οποία τηρεί ο υπόχρεος στο φόρο, αναφορικά με τη φορολογητέα αξία, τα ποσοστά ή τις εκπτώσεις του φόρου, ο Προϊστάμενος Δ.Ο.Υ. προβαίνει στον προσδιορισμό τους με βάση τα υπόψη του στοιχεία και ιδίως:

α) Τα ακαθάριστα έσοδα που προσδιορίζονται ύστερα από έλεγχο στη φορολογία εισοδήματος, τις αγορές και τις σχετικές με το φόρο του παρόντος νόμου δαπάνες,

β) τα συναφή στοιχεία που προκύπτουν από τον έλεγχο άλλων φορολογιών από πληροφορίες που διαθέτει ή περιέρχονται σ' αυτόν. Η ανεπάρκεια ή ανακρίβεια των βιβλίων και στοιχείων κρίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων και της φορολογίας εισοδήματος.

Επίσης με τις διατάξεις της παραγράφου 6 του ιδίου άρθρου ο υπόχρεος στο φόρο επιδεικνύει ή παραδίδει κάθε έγγραφο ή άλλο στοιχείο που του ζητούν για τη διεξαγωγή του ελέγχου.

Τις ίδιες υποχρεώσεις έχουν και τα πρόσωπα τα οποία, από τη σχέση εργασίας που έχουν με τον υπόχρεο, μπορούν να δώσουν τα ζητούμενα στοιχεία.

Κατόπιν των ανωτέρω στην περίπτωση κατά την οποία στο διενεργούμενο έλεγχο δεν προσκομίζονται λόγω απώλειας ή καταστροφής, τα τιμολόγια ή τα στοιχεία που επέχουν θέση τιμολογίου και επί των όποιων στηρίζεται το δικαίωμα έκπτωσης του Φ.Π.Α. θα αναγνωρίζεται ο εκπεσθείς Φ.Π.Α., εφόσον από το σύνολο των στοιχείων που θα τεθούν υπόψη του ελέγχου (π.χ. φωτοαντίγραφα των στοιχείων, συγκεντρωτικές

καταστάσεις προμηθευτών άρθρ. 20 Κ.Β.Σ., στελέχη των στοιχείων των αντισυμβαλλομένων εκδοτών, καταχώρηση στα βιβλία τους και απόδοση του Φ.Π.Α. κ.λπ) είτε από οποιαδήποτε ελεγκτική ενέργεια ή επαλήθευση αποδεικνύεται ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση κατά τον κρίσιμο χρόνο που γεννήθηκε το δικαίωμα έκπτωσης Φ.Π.Α. κατείχε τα εν λόγω στοιχεία και με την προϋπόθεση βεβαίως ότι δεν τίθεται θέμα απόρριψης του φόρου εισροών από άλλο λόγο (π.χ. εικονικά στοιχεία, εικονικές εγγραφές κ.λπ.) δηλαδή στην περίπτωση σας κατά την οποία έχουν καταστραφεί τα βιβλία και στοιχεία από πυρκαγιά που αναφέρετε εκτιμάται το πραγματικό γεγονός από τον έλεγχο, πραγματοποιούνται ελεγκτικές επαληθεύσεις συσχετισμού εισροών - εκροών όπως έχουν καταχωρηθεί στις δηλώσεις σας, και κρίνεται η ύπαρξη των δικαιολογητικών κατά το χρόνο πραγματοποίησης των πράξεων από υποβληθείσες συγκεντρωτικές καταστάσεις, από φωτοαντίγραφα των τιμολογίων αγοράς από τους προμηθευτές σας και βεβαίως δεν είναι δυνατόν σε μια τέτοια περίπτωση να συγκεντρωθεί το σύνολο των στοιχείων, αλλά συγκεκριμένα στοιχεία με τυχαίο τρόπο που ζητούνται από τον έλεγχο, που θα χρησιμοποιηθούν για τις ελεγκτικές επαληθεύσεις όπως εξάλλου και στην περίπτωση που υπάρχουν όλα τα στοιχεία δεν επαληθεύεται το σύνολο αυτών αλλά ένα δείγμα μέσω του οποίου σχηματίζεται βάσιμη πεποίθηση περί της ακρίβειας των εγγραφών και των πραγματοποιημένων πράξεων. Τέλος σημειώνουμε σε κάθε περίπτωση η εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών ανήκει στην αρμόδια ελεγκτική αρχή και η όποια αμφισβήτηση επιλύεται στα Διοικητικά Δικαστήρια.

Επειδή, η Δ/ση του Φ.Π.Α. έχει δεχτεί με το 1056290/779/2005 έγγραφο ότι στην περίπτωση κατά την οποία στο διενεργούμενο έλεγχο δεν προσκομίζονται, λόγω απώλειας τα τιμολόγια ή τα στοιχεία που επέχουν θέση τιμολογίου και επί των οποίων στηρίζεται το δικαίωμα έκπτωσης του Φ.Π.Α. θα αναγνωρίζεται ο εκπεσθείς Φ.Π.Α. εφόσον από το σύνολο των στοιχείων που θα τεθούν υπόψη του ελέγχου (π.χ. φωτοαντίγραφα των στοιχείων, συγκεντρωτικές καταστάσεις προμηθευτών άρθρου 20 Κ.Β.Σ. στελέχη των στοιχείων των αντισυμβαλλομένων εκδοτών, καταχώρηση στα βιβλία τους, απόδοση του Φ.Π.Α. κ.λπ.) είτε από οποιαδήποτε ελεγκτική ενέργεια ή επαλήθευση αποδεικνύεται ότι η ελεγχόμενη επιχείρηση κατά το κρίσιμο χρόνο που γεννήθηκε το δικαίωμα έκπτωσης Φ.Π.Α. κατείχε τα εν λόγω στοιχεία με την προϋπόθεση βεβαίως ότι δεν τίθεται θέμα απόρριψης του φόρου εισροών από άλλο λόγο (π.χ. εικονικά στοιχεία, εικονικές εγγραφές κ.λπ.).

Περαιτέρω σε περίπτωση πυρκαγιάς, σεισμού κ.λπ. όπου καταστράφηκαν τα φορολογικά στοιχεία (τιμολόγια, διασαφήσεις κ.λπ.) με βάση τα οποία είχε ασκηθεί το δικαίωμα έκπτωσης από τη Διοίκηση (**Έγγραφο 1026208/290/2004**) έγινε δεκτό ότι σε διενεργούμενο έλεγχο θα αναγνωρίζεται ο εκπεσθείς ΦΠΑ, εφόσον από το σύνολο των στοιχείων που θα τεθούν υπόψη του ελέγχου (π.χ. φωτοαντίγραφα των στοιχείων, συγκεντρωτικές καταστάσεις προμηθευτών του άρθρου 20 του ΚΒΣ, στελέχη των στοιχείων των αντισυμβαλλομένων εκδοτών, σχετικές καταχωρίσεις στα βιβλία τους, αντίστοιχες αποδόσεις ΦΠΑ κ.λπ.) είτε από οποιαδήποτε άλλη σχετική επαλήθευση αποδεικνύεται ότι η ελεγχόμενη κατά τον κρίσιμο χρόνο που γεννήθηκε το δικαίωμα έκπτωσης ΦΠΑ κατείχε τα εν λόγω στοιχεία και με την προϋπόθεση ότι δεν προκύπτει

θέμα απόρριψης του ΦΠΑ εισροών από άλλους λόγους (εικονικών στοιχείων, εικονικών εγγραφών κ.λπ.).

Επειδή, στο άρθρο 23 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: 1. Η Φορολογική Διοίκηση έχει την εξουσία να επαληθεύει, να ελέγχει και να διασταυρώνει την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων εκ μέρους του φορολογούμενου, την ακρίβεια των φορολογικών δηλώσεων που υποβάλλονται σε αυτήν και να επιβεβαιώνει τον υπολογισμό και την καταβολή του οφειλόμενου φόρου, διενεργώντας έλεγχο σε έγγραφα, λογιστικά στοιχεία και στοιχεία γνωστοποιήσεων και παρόμοιες πληροφορίες, θέτοντας ερωτήσεις στον φορολογούμενο και σε τρίτα πρόσωπα, ερευνώντας εγκαταστάσεις "και μέσα μεταφοράς"[1] που χρησιμοποιούνται για τη διενέργεια επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, σύμφωνα με τις διαδικασίες "και χρησιμοποιώντας μεθόδους που"[2] προβλέπονται στον Κώδικα.

Επειδή, στο άρθρο 64 του Ν.4174/2013 ορίζεται ότι: «Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου».

Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 65 του ν. 4174/2013 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση αμφισβήτησης πράξης προσδιορισμού φόρου στα πλαίσια ενδικοφανούς προσφυγής, ο φορολογούμενος ή οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο που προβαίνει στην εν λόγω αμφισβήτηση φέρει το βάρος της απόδειξης της πλημμέλειας της πράξης προσδιορισμού του φόρου».

Επειδή, από τις υποβληθείσες στην ΓΓΠΣ καταστάσεις εσόδων αντισυμβαλλομένων για το φορολογικό έτος 2014, ο προσφεύγων για την άσκηση του επαγγέλματος υπηρεσίες παροχής γευμάτων από εστιατόριο, έχει δηλωθεί ως πελάτης, από προμηθευτές του (αγορές, έξοδα κλπ) συνολικής αξίας 246.522,86 ευρώ και ο ΦΠΑ που αναφέρεται στις καταστάσεις αυτές ανέρχεται σε 41.099,01 ευρώ.

Επειδή, στη προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων δεν προσκόμισε στη φορολογική αρχή τα βιβλία και τα φορολογικά στοιχεία που τήρησε το έτος 2014, ισχυριζόμενος ότι ο λόγος μη προσκόμισης οφείλεται αποκλειστικά σε λόγω ανωτέρας βίας και ότι αυτά καταστράφηκαν από την πλημμύρα που έγινε στις 26.7.2018 λόγω της ισχυρής καταιγίδας που έπληξε την, ιδιαίτερα την περιοχή του και πλημμύρισε το υπόγειο του καταστήματος όπου υπήρχε το φυσικό αρχείο της επιχείρησης. Για την απόδειξη του ισχυρισμού αυτού προσκομίζει πέραν των δημοσιευμάτων του τύπου καθώς και φωτογραφίες του τόπου της καταστροφής, α) Το από 18.12.2020 Πιστοποιητικό της Εθνικής Μετεωρολογικής Υπηρεσίας και β) την από 14.1.2021 Βεβαίωση της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων του Δήμου, στην οποία αναφέρεται ότι από το αρχείο της υπηρεσίας προκύπτει ότι από την πλημμύρα του 2018 στο ακίνητο επί του οποίου στεγάζεται η επιχείρησή προσφεύγοντα και είχε υποστεί ζημιές στο εργαστήριο μαγειρικής,

στο γραφείο την αποθήκη και στο WC.

Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλλε τις περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ για το φορολογικό έτος 2014, στις οποίες δήλωσε τις φορολογητέες εκροές, εισροές και τους αντίστοιχους φόρους αυτών.

Επειδή, ο προσφεύγων με την ενδικοφανή προσφυγή και τα υπομνήματα προσκομίζει αντίγραφα τιμολογίων κάποιων προμηθευτών, υπεύθυνες δηλώσεις και καρτέλες αυτών.

Επειδή, ο έλεγχος δεν προέβη σε απαραίτητες ελεγκτικές διασταυρώσεις ώστε να αιτιολογήσει την μη αναγνώριση του φόρου εισροών, κατά συνέπεια δεν αιτιολόγησε τις πράξεις ΦΠΑ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν.4174/2013.

Επειδή, από τα παραπάνω δημιουργείται βάσιμα η πεποίθηση ότι ο προσφεύγων κατά τον κρίσιμο χρόνο που γεννήθηκε το δικαίωμα έκπτωσης του ΦΠΑ κατείχε τα φορολογικά στοιχεία που έχουν δηλώσει οι αντισυμβαλλόμενοι στις καταστάσεις εσόδων που υπέβαλλαν και πρέπει να αναγνωρισθεί το δικαίωμα έκπτωσης του φόρου εισροών τουλάχιστον ποσού 41.099,01 ευρώ, που αναφέρεται στις εν λόγω καταστάσεις, έχοντας τις προϋποθέσεις του άρθρου 32 παρ. 1β του ν. 2859/2000.

Ποσό ΦΠΑ που καταλογίζεται με βάση την παρούσα απόφαση:

Ποσό που δεν αναγνωρίστηκε από τον έλεγχο: 44.164,45 ευρώ

Ποσό που αναγνωρίζεται με βάση την παρούσα απόφαση: 41.099,01 ευρώ

Διαφορά για καταλογισμό: 3.065,44 ευρώ

Β. Ως προς το πρόστιμο ΚΦΑΣ

Επειδή, επιβλήθηκε στον προσφεύγοντα πρόστιμο για την μη προσκόμιση στον έλεγχο των βιβλίων και στοιχείων.

Επειδή, κατά την πάγια Διοικητική και Δικαστική νομολογία ανωτέρα βία αποτελεί κάθε γεγονός απρόβλεπτο, το οποίο στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν μπορούσε να αποτραπεί ούτε με την επίδειξη άκρας επιμέλειας και σύνεσης, λόγω του οποίου καθίσταται ανέφικτο στον υπόχρεο να προβεί ο ίδιος ή με άλλο πρόσωπο στην επιβαλλόμενη σ' αυτόν ενέργεια. (ΣτΕ 4228/2011, ΣτΕ 2546/2008, ΣτΕ 239/2003, ΣτΕ 2192/2002).

Επειδή, οι προθεσμίες που τάσσονται στους διοικούμενους για να προβούν σε συγκεκριμένες ενέργειες έχουν ανατρεπτικό χαρακτήρα, με την έννοια ότι μετά την πάροδο της τασσόμενης από το νόμο προθεσμίας, χάνεται το δικαίωμα για τη διενέργεια της υπό κρίση πράξης. Αναστολή της προθεσμίας γίνεται δεκτή μόνο λόγω ανώτερης βίας, που εμφανίζεται κατά τη λήξη της προθεσμίας και διαρκεί μετά από αυτήν.

Ανωτέρα βία συνιστούν περιστατικά απρόβλεπτα, τα οποία δικαιολογούν απόλυτη

αδυναμία για την επιμέλεια των υποθέσεων του διοικούμενου, διότι τον παρεμποδίζουν από οποιαδήποτε ενέργεια, έστω και με κάποιο πληρεξούσιο (ΣτΕ 2977/95 ΔΔικ 1997/330, ΣτΕ 120/2004, ΑΠ Ολομ. 29/92 ΔΔικ 1992/8032172/1983, 5166/1987). Ως περιστατικό, το οποίο αποτελεί ανώτερη βία, θεωρείται συνήθως η βαριά ασθένεια, η οποία κατά τις ειδικές συνθήκες κάθε φορά προκαλεί τέτοια αδυναμία. Γίνεται μάλιστα δεκτό ότι δεν θεωρείται ότι συνιστά ανωτέρα βία η απλή ασθένεια (ΣτΕ 1766/1967), η φυλάκιση (ΣτΕ 1524/1961), η εκτόπιση, η αποχή των δικηγόρων (ΣτΕ 2093/1988).

Σημειωτέον ότι το γεγονός της ανωτέρας βίας πρέπει να συντρέχει κατά τη λήξη της προθεσμίας και να διαρκεί και μετά την πάροδο αυτής, για τον λόγο αυτό και η ύπαρξη της ανωτέρας βίας επιφέρει αναστολή μόνο της λήξης και όχι αναστολή της διαδρομής της προθεσμίας (ΣτΕ 414/1992 ΔΔικ 1992/1039). Μετά δε τη λήξη της ανωτέρας βίας ο ενδιαφερόμενος υποχρεούται να προβεί αμελλητί σε άσκηση του ενδίκου βοηθήματος ή μέσου (ΣτΕ 1366/1989, ΣτΕ 638/1994

Επειδή, από τη δικαστηριακή και διοικητική νομολογία έχει γίνει δεκτό ότι για να μην επιβληθούν τα σχετικά πρόστιμα ως αναφορά στις φορολογικές υποχρεώσεις της προσφεύγουσας (να θέσει στη διάθεση του ελέγχου τα βιβλία και στοιχεία, να υποβάλει τις φορολογικές δηλώσεις κλπ), που επήλθε συνεπεία ανωτέρας βίας, δηλαδή γεγονότος απρόβλεπτου που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμελείας και σύνεσης (πχ, πυρκαγιά, πλημμύρα κ.λπ.), ο υπόχρεος πρέπει να έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξη αυτών. Ουσιαστικά η διοίκηση με την ρητή αναφορά στις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 8θ', ότι δεν επιβάλλεται πρόστιμο αν η μη διαφύλαξη οφείλεται αποδεδειγμένα σε ανωτέρα βία, υιοθέτησε την σχετική δικαστηριακή νομολογία: «ΣτΕ 1664/1971: Δεν υπόκειται σε πρόστιμο ο επιτηδευματίας που εκλυθεί στην τήρηση των βιβλίων και στοιχείων ή την κανονική τήρησή τους λόγω ανωτέρας βίας, δηλαδή από γεγονός απρόβλεπτο που δεν μπορούσε να αποτραπεί με μέτρα άκρας επιμελείας και σύνεσης. Σ.τ.Ε. 935/1977: Δεν επιβάλλεται πρόστιμο στον επιτηδευματία που δεν διαφύλαξε τα βιβλία και τα στοιχεία συνεπεία κλοπής, εφόσον αποδείξει ότι έδειξε την δέουσα επιμέλεια για τη διαφύλαξή τους.»(Εγκ. Γ.Γ.Δ.Ε. 1076635/16/0015/14.7.2008).

Επειδή, κρίνουμε ότι το γεγονός της πλημμύρας που έλαβε χώρα στις 26.7.2018 στο, όπου στεγάζετο η επιχείρηση του προσφεύγοντα, αποτελεί ανωτέρα βία και δεν πρέπει να επιβληθεί το πρόστιμο των διατάξεων του άρθρου 54 περ.δ του ΚΦΔ, για μη προσκόμιση των βιβλίων και στοιχείων.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 3° & 4° ΛΟΓΟ

Επειδή, ο ισχυρισμός που προβάλλεται σχετικά με την αριθ./2020 Οριστική Πράξη Επιβολής Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, για τη μη προσκόμιση του αντιγράφου λογαριασμού από την, κρίνεται απορριπτός.

Επειδή, οι διαπιστώσεις του ελέγχου των υπαλλήλων του ΚΕΦΟΜΕΠ όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στην από 21-12-2020 έκθεση μερικού ελέγχου Εισοδήματος, επί της οποίας εδράζεται η προσβαλλόμενη πράξη φόρου εισοδήματος έτους 2014, κρίνονται βάσιμες αποδεκτές και πλήρως αιτιολογημένες.

Αποφασίζουμε

Την **μερική αποδοχή** της από 12/3/2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής του του, με

ΑΦΜ, με την:

Α) την ακύρωση των παρακάτω οριστικών πράξεων του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ:

- Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Επιβολής Προστίμου Κ.Φ.Α.Σ. (Ν. 4093/2012), για το φορολογικό έτος 2020

-Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/1-31/3/2014

-Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/4-30/6/2014

- Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/7-30/9/2014

Β) την τροποποίηση των παρακάτω οριστικών πράξεων του Προϊσταμένου του ΚΕΦΟΜΕΠ:

- Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Φ.Π.Α. Φορολογικής περιόδου 01/10-31/12/2014

-Της υπ' αριθ./2020 Οριστικής Πράξης Διορθωτικού Προσδιορισμού Εισοδήματος / Πράξη Επιβολής Προστίμου Φορολογικού Έτους 2014

Γ. την επικύρωση της υπ' αριθμ/2020 Οριστικής Πράξης επιβολής Προστίμου του άρθρου 54 του ν. 4174/2013

Οριστική φορολογική υποχρέωση του υπόχρεου – καταλογιζόμενο ποσό βάσει της παρούσης απόφασης.

Α.ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2014

1.Πρόστιμο Κ.Φ.Α.Σ.

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
250,00 €	0,00 €

2. Φόρος εισοδήματος

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
9.925,00 €	9.925,00 €

3. ΦΠΑ 01/01-31/3/2014

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
15.998,63 €	0,00 €

4. ΦΠΑ 01/04-30/6/2014

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
14.887,31 €	0,00 €

5. ΦΠΑ 01/07-30/9/2014

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
16.686,86 €	0,00 €

6. ΦΠΑ 01/10-31/12/2014

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
Κύριος φόρος 12.449,26 €	Κύριος φόρος 3.065,44 €
Πρόστιμο 6.224,63 €	Πρόστιμο 1.537,72 €
ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΚΑΤΑΒΟΛΗ	4.603,16 €

ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΟ ΕΤΟΣ 2020**Πρόστιμο του άρθρου 54 ν.4174/13: Ως πράξη/2020**

ΒΑΣΕΙ ΕΛΕΓΧΟΥ	ΒΑΣΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗΣ
250,00 €	250,00 €

Η παρούσα απόφαση να κοινοποιηθεί από αρμόδιο όργανο με τη νόμιμη διαδικασία στον υπόχρεο.

Ακριβές Αντίγραφο
Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ**ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ****Η ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ
ΤΗΣ ΥΠΟΔ/ΝΣΗΣ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ****ΓΡΑΜΜΑΤΩ ΣΚΟΥΡΑ**

Σ η μ ε ί ω σ η: Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.